

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620081150849

UDC _____

厦门大学

硕士学位论文

社会力量协助诉讼调解制度研究

Study on The System of Mediation Assisted by Social Power

韦林静

指导教师姓名: 齐树洁 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2011 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内 容 摘 要

随着我国经济的迅速发展,法院的案件量也与日俱增。一方面,经济的发展衍生各种利益的矛盾纠纷,纠纷得不到妥善的解决而大量涌入我国的司法系统,致使我国也呈现“诉讼爆炸”的情况;另一方面,由于司法资源的有限性,法院在处理案件的过程中会出现力不从心、案件积压、个别案件处理不当等问题。司法实践中,诉讼调解制度存在一些问题,如法官在诉讼调解中既是“调解者”,又是“审判者”。为了解决法官角色冲突问题,某些地方司法机关出现了以社会力量协助法院调解的司法现象。针对这种现象,作者试图从理论和实践两个方面对其进行分析和研究。本文除引言和结语外,分为四章。

第一章,在阐述我国诉讼调解制度的基本问题的基础上,指出现行诉讼调解制度的缺陷,特别是法官角色冲突问题。诉讼调解制度面临改革,如何解决法官角色冲突问题成为突出问题。作者在探讨诉讼调解制度改革问题时,评析了学界提出的三种主要意见。

第二章,重点阐述了社会力量协助诉讼调解制度的基本内容,分析社会力量协助诉讼调解的理念基础。应当通过现有制度框架内的完善,淡化我国诉讼调解制度中的法官角色冲突问题,引入社会力量参与诉讼调解。

第三章,主要是对我国现阶段社会力量参与诉讼调解的模式进行分析。首先是对现行两种典型模式——“泉州模式”和“莆田模式”进行评述。进而以“泉州模式”为例,用案例分析的实证思路阐述社会力量参与诉讼调解的动机、策略以及所取得现实效果等,肯定了现阶段实践探索。

第四章,对社会力量协助诉讼调解制度的完善提出浅见。这项制度的完善不仅需要诸如明确案件范围、确定人员资格、启动与终结方式等一些程序方面的保障,而且需要经济保障、定期培训、奖励措施等配套制度的配合。

关键词: 民事诉讼; 诉讼调解; 社会力量

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

With China's rapid economic development, quantity of court cases was increasing growing .At the same time, the development of economy takes a lot of disputes and cause to "litigation explosion". However, due to the limitation of judicial resources in handling the case, the court in the process will lead judge work to pressure big, backlog and improper problem. Our country civil procedure law also details regulations the lawsuit mediation system. However, in judicial practice and mediation system, there also exist a series of problems, such as the judge "adjuster" and "judges" role conflict issues. In order to solve this problem, the courts at all levels actively seek for new methods.

In chapter one and two, it is about the theory of mediation. In chapter one, it aims to introduce the system of mediation in China. From perspective of the conflicts of charter of Judger, the paper analyzed the defects of current mediation system in China. Moreover, the paper also remarks on the views on perfecting the system. To the point of character conflicts, the paper analyzed the method to mediation assisted by social power including NPC, lawyer,. It is likely to solve the general problems in the design of mediation system.

In chapter three, the problems in reality of mediation assisted by social power was discussed. Several typical model of mediation assisted by social power were introduced in this paper. It aims to detect the status of action in the mediation assisted by social power in reality. By Comparing them, it is likely to find the difference, its reason and choice of the system. In further, it is useful to solve some basic problems.

In chapter four, the main task is to talk about the policy to perfect the mediation assisted by social power.

Key Words: Lawsuit;Mediation; Social Power

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引言.....	1
第一章 诉讼调解制度概述.....	2
第一节 诉讼调解制度的基本原理	2
一、诉讼调解制度的基本概念阐述	2
二、诉讼调解制度的特征	2
三、诉讼调解制度的原则	4
四、诉讼调解的意义	5
第二节 诉讼调解制度的改革	6
第三节 诉讼调解制度中法官角色双重性问题剖析	7
一、诉讼调解制度和审判制度中法官角色的差异性比较	8
二、诉讼调解过程中，法官扮演双重角色引起的质疑	9
第四节 法官双重角色下完善诉讼调解制度的解决思路	13
一、调审分离说	14
二、调解取消说	14
三、改革完善说	15
第二章 社会力量协助诉讼调解制度的基本内容.....	17
第一节 社会力量协助诉讼调解制度的理论支撑	17
一、“司法为民”是社会力量协助诉讼调解的基本出发点	17
二、正义和效率的司法理念是我国社会力量协助诉讼调解的法律追求	18
三、社会力量协助诉讼调解体现协同主义的诉讼理念	19
第二节 社会力量协助诉讼调解制度的基本内容	20
一、人大代表、政协委员和特邀监察员参与诉讼调解	20
二、人民陪审员参与诉讼调解	21
三、人民调解员参与诉讼调解	21
四、代理律师参与诉讼调解	22

五、行业协会、专业组织代表及有关专家参与诉讼调解	22
第三章 社会力量协助诉讼调解制度运行模式分析	23
第一节 社会力量参与诉讼调解制度两种典型模式评述	23
一、福建省泉州市中级人民法院邀请人大代表协助诉讼调解制度	23
二、福建省莆田市调解衔接机制模式——“莆田模式”评述	25
第二节 泉州法院邀请社会力量协助诉讼调解制度实证考察	26
一、案例综述	27
二、泉州法院邀请人大代表参与诉讼调解之动机分析	29
三、泉州法院邀请人大代表协助诉讼调解的措施分析	33
四、泉州法院邀请人大代表协助诉讼调解取得的现实效果	34
第四章 社会力量协助诉讼调解制度的完善	36
第一节 社会力量协助诉讼调解制度程序性完善	36
一、明确社会力量协助诉讼调解案件的范围	36
二、社会力量协助诉讼调解的人员资格确认	37
三、社会力量协助诉讼调解的启动阶段和方式	38
四、社会力量协助诉讼调解的具体程序规范	39
五、规范社会力量协助诉讼调解过程中的基本守则	40
六、规范社会力量协助诉讼调解终结程序	41
七、对社会力量协助诉讼调解制度的监督	41
第二节 社会力量协助诉讼调解的基本保障	42
一、社会力量协助诉讼的经济保障	42
二、调解人员的定期培训	42
三、对受邀参加诉讼调解人士的精神鼓励	43
结 语	44
参考文献	45

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 The Overview of Mediation System	2
Subchapter 1 The Basic Principle of Litigation Mediation System	2
Section 1 The Basic Concept of Litigation Mediation System	2
Section 2 Litigation Mediation System Characteristics.....	2
Section 3 Litigation Mediation System Principle	4
Section 4 Litigation Mediation Significance	5
Subchapter 2 Reform of Litigation Mediation	6
Subchapter 3 The Charater Conflicts of Judger Mediation System	7
Section 1 Characters of Judger in Mediation and Litigation	8
Section 2 Agurment on The Character of Judger in Mediation	9
Subchapter 4 The Solution on Perfecting Mediation System	13
Section 1 The Concept of Separating Mediation and Litigation	14
Section 2 The Concept of Cancelling the Mediation	14
Section 3 The Concept of Reforming the Mediation	15
Chapter 2 The Contents of Social Mediation	17
Subchapter 1 Theory of Mediation Assisted by Social Power	17
Section 1 Justice is the Basic Idea of Social Forces Assistinglitigation mediation.....	17
Section 2 Efficiency is the Judicial Philosophy of Mediation	18
Section 3 The Collaborative Socialist Lawsuit Idea	19
Subchapter 2 The Contents of Mediation Assisted by Social Power.....	20
Section 1 The NPC and CPPCC Member Participate in Mediation	20
Section 2 People's Juror Participate in the Mediation	21
Section 3 People Adjuster Participate in the Mediation	21
Section 4 Agency lawyers Participate in the Mediation	22

Section 5	Experts Participate in the Mediation	22
Chapter 3	The Mediation Mode Assisted by Social Power.....	23
Subchapter 1	Typical Mediation Model and the Analysis	23
Section 1	Quan Zhou Mode	23
Section 2	Putian Mode	25
Subchapter 2	Case Study on Mediation Assisted by Social Power	26
Section 1	The Case Overview	27
Section 2	Motivation Analysis.....	29
Section 3	Measures Analysis of QuanZhou Mode	33
Section 4	Realistic Effects of QuanZhou Mode	34
Chapter 4	The Consummation of Social Mediation System	36
Subchapter 1	Consummation on Specific Regulations.....	36
Section 1	Ranges of Mediation Assisted by Social Power	36
Section 2	Personnel Qualification of Social Forces.....	37
Section 3	The Start-Up Phase and The Way of Mediation.....	38
Section 4	The Specific Procedures to Assist Mediation	39
Section 5	The Basic Rules to The Process of Conciliation	40
Section 6	Regulation of Ending Program	41
Section 7	The Supervision of Social Mediation System.....	41
Subchapter 2	Gurantee on Mediation Assisted by Social Power	42
Section 1	Econimic Gurantee	42
Section 2	Trainning.....	42
Seciton 3	Encouarging Social Power by Honor.....	43
Conclusion	44
Bibliography	45

引言

我们已迈进新世纪的第二个十年，全国上下正处于齐心协力建设和谐社会的热潮之中。法律作为社会活动最后一道屏障，对维护社会稳定、促进社会的和谐起到了重要的作用。司法的被动、法律程序的严格，使很多纠纷得不得彻底的解决。法律作为“维稳器”的作用没有得到真正的实现。

诉讼调解作为一项司法制度，其生命力不仅仅是在于它是一种古老的纠纷解决方式，更因为充分尊重当事人的意愿，符合中国“和为贵”的文化价值。党和国家对此项制度都十分重视这项制度的作用。早在抗战时期，它就得到推广，被称为“马锡五审判方式”；新中国建立以后，该方式得到进一步推行，并把它与改革旧司法，建立人民司法的运动结合起来，形成了以调解为主的民事审判模式。^①新中国成立以来，我国诉讼调解大致经过以下的演变过程：调解为主阶段（1949—1981 年）——着重调解阶段（1982—1990 年）——自愿调解阶段（1991—2003 年）——调判结合、调解优先阶段（2004 年以来）。^②随着司法实践的深入改革与发展，诉讼调解制度不断进步与完善。但是，我国的诉讼调解制度仍存在一些问题。其中最为突出的是我国诉讼调解是以法官为主导的，法官同时具有“审判者”和“调解者”的双重角色，由此产生了角色冲突问题。因此，完善我国诉讼调解制度的关键在于解决法官角色冲突问题。

近年来，在我国地方司法机关出现了邀请人大代表、律师、人民陪审员等社会力量参与诉讼调解的做法。本文正是从理论和实践两个角度对此问题进行研究和分析，为社会力量参与诉讼调解提供理论支持，并总结实践中社会力量在诉讼调解所产生的积极作用。最后提出完善我国社会力量参与诉讼调解制度观点和意见。

^①吴英姿. 法院调解的“复兴”与未来[J]. 法制与社会发展, 2007(3):36.

^② 佟季. 新中国成立 60 年人民法院诉讼调解情况分析——马锡五审判方式在我国的当代司法价值[J]. 人民司法、应用, 2010(7):58-60.

第一章 诉讼调解制度概述

第一节 诉讼调解制度的基本原理

一、诉讼调解制度的基本概念阐述

诉讼调解，亦称法院调解，是指在民事诉讼中，双方当事人是在审判人员的主持下，自愿就民事权益的争议，平等地进行协商，达成协议解决纠纷所进行的活动。^①诉讼调解发生的一般情形是：当事人在自主交涉解决纠纷的努力失败时或预见到这种失败时，将纠纷诉诸法院，要求法院解决纠纷。但法院在依法作出判决前，可以在双方当事人自愿的基础上主持调解，协商解决纠纷的方案；如果双方或一方不同意调解，或调解不成，法院则依法作出判决。这种在诉讼开始后判决作出前，嵌入的由法官主持调解以解决纠纷的制度安排，其合理性主要在于：一方面，它使当事人在将纠纷起诉到法院之后依然可能获得自主解决纠纷的契机。当事人的同意使这种纠纷处理方式得到正当化的理由。另一方面，判决是当事人调解纠纷不成的救济方式。由于调解依赖于当事人之间的合意，而合意的获得是不确定的。法院调解过程中当事人的活动是可变的，当事人可以根据自己的“诉讼处境”改变自己调解妥协让步的程度。为防止当事人随意变更自己的调解意愿，进而拖延诉讼时间，法院需要以国家强制力为后盾，在调解不成的情况下及时的做出判决。由此看来，诉讼调解这一制度安排，意在“将调解与诉讼结合起来，力图兼顾自主解决纠纷和依法强制解决纠纷两者的合理性”。^②

二、诉讼调解制度的特征

“在整个纠纷解决系统中，诉讼调解与审判一样，其最重要的功能就是解决纠纷”。诉讼调解和审判相比，其特征主要有以下几点：

^① 江伟, 杨荣新. 主编. 民事诉讼机制的变革[M]. 北京: 人民法院出版社, 1998. 369.

^② 潘度文. 我国诉讼调解制度的反思与完善[J]. 法商研究, 1998, (6): 79.

（一）诉讼调解的普遍性

首先，从调解的案件性质来说，进入法院诉讼程序的中的案件，除必须进行调解的案件外，只要当事人同意，都可以进行诉讼调解。其次，从程序上来讲，除了适用特别程序、督促程序、公示催告程序、企业法人破产还债程序审理的案件和法院依执行程序执行的案件外，民事诉讼第一审程序、第二审程序和再审程序都可以适用诉讼调解。再者，从案件审理的法院级别来讲，上至最高人民法院审理的民事案件，下至基层人民法院审理的民事案件，都转入诉讼调解的程序。最后，从个案诉讼的进程看，无论是立案过程中，还是开庭审理后、判决作出前，诉讼调解都有发挥介入的空间。

（二）诉讼调解时间和程序的灵活性

一般来说，在我国，审判这种纠纷解决方式要求法官按照事先存在的法律规范审理案件。最突出的表现是案件的审理进程有着较为严格的审理期限规定和审理程序规定。“审判程序是按照公正而有效地对具体争议进行事后的和个别处理这一轴心而布置的”。^①法律的抽象性与现实个案的差异性之间存在的矛盾，使人们会越来越倾向运用诸如 ADR^②的纠纷解决机制。诉讼调解作为广泛意义上的一种 ADR 纠纷解决方式，在适用时法官不再需要严格遵守法律关于审判的一系列强行规定，如开庭的时间、开庭的地点，甚至是法官不至于身着庄严肃穆的法袍出现在双方当事人面前。这种灵活性的做法，拉近法官和当事人的距离，有利于有效地化解矛盾。

（三）诉讼调解的自愿性

我国《民事诉讼法》第 9 条规定：“人民法院审理民事案件应当根据自愿和合法的原则进行调解”。诉讼调解以当事人的自愿为前提的。法院

^① 季卫东. 程序的比较论[J]. 比较法研究. 1993, (1), 16.

^② Alternative Dispute Resolution (ADR) 概念起源于美国，最初是指 20 世纪逐步发展起来的各种诉讼外纠纷解决方式，现已引申为对世界各国普遍存在着的、民事诉讼制度以外的非诉讼纠纷解决程序或机制的总称。这一概念既可以根据字面意义译为“替代性（或代替性、选择性）纠纷解决方式”，也可以根据其实质意义译为“审判外（诉讼外或判决外）纠纷解决方式”或“非诉讼纠纷解决程序”、“法院外纠纷解决方式”等。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库